

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 69/18

«18» апреля 2019 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: Ю.В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

В.Ю. Строгин – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

М.О. Хрипченко – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 69/18, возбужденное по факту осуществления 07.09.2018г. в 11:27, на номер телефона заявителя: «...» рассылки смс-сообщения, с признаками Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

- в отсутствии заявителя (не явился);

- в отсутствии представителей: ООО «СМС-центр», ООО «ДиСиАй Проджектс», ООО «Гутлид», ООО «Медиа контекст», ООО «Телепорт-Медиа» (не явились),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 4937э от 10.09.2018г.) по факту осуществления 07.09.2018г. в 11:27, на номер телефона заявителя: «...» рассылки смс-сообщения следующего содержания: «Кирилл Вам одобрен займ 15 т.р от ООО МФК Веббанк > www.upzaim.su» (в качестве отправителя указан буквенный идентификатор «Gutlead»).

Указанная информация является рекламой в силу п.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе» (далее - Закона «О рекламе»). Согласно данной норме под рекламой понимается информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с ч.1 ст.18 Закона «О рекламе», распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной,

подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на признаки нарушения ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации, оператором связи абонента: «...» является ПАО «МТС».

ПАО «МТС» сообщило (вх.№8731 от 22.10.18г.), что SMS-сообщение с буквенным идентификатором «Gutlead» поступило на сервисную платформу ПАО «МТС» с последующей доставкой на номер телефона: «...» через SMS-центр ПАО «МТС» от отправителя ООО «СМС-центр» (ИНН 7724805644).

Согласно части 1 статьи 44.1 Федерального закона "О связи" рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

В адрес антимонопольного органа поступила информация от ООО «СМС-центр» (вх№7892э от 06.12.18г.), согласно которой, Общество оказывает услуги на основании лицензии на право оказания телематических услуг связи № 166255 от 26.01.2017 г. выданной Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций (далее - Лицензия).

ООО «СМС-центр» предоставляет юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям технический канал в сервисе SMSC.RU для передачи сообщений операторам связи с помощью различных протоколов передачи данных (SMPP, SMTP, HTTP, SOAP - протоколы). Сервис SMSC.RU - совокупность аппаратных устройств и программного обеспечения, принадлежащих Обществу и позволяющих осуществлять передачу сообщений от инициатора рассылки до операторов связи.

При этом ООО «СМС-центр» не определяет ни содержание сообщений, ни круг лиц-получателей сообщений, ни место и время распространения сообщений, не доводит сообщение до потребителей информации, не преследует цель привлечения внимания к объекту рекламирования. Общество предоставляет технический канал для передачи сообщения от Заказчика рассылки только к Оператору связи. У ООО «СМС-центр» отсутствует техническая возможность передачи сообщения напрямую потребителю информации (абоненту). Набор текста сообщения и ввод телефонного номера абонента осуществляется заказчиком рассылки.

СМС-сообщения на номер «...» от буквенного номера «Gutlead» были отправлено ООО «ДиСиАй Проджектс» (далее - Заказчик) через клиентский доступ, предоставленный в рамках договора оказания услуг № 304793 (далее - Договор) от 22 мая 2017 г.

В соответствии с договором оказания услуг ООО «СМС-центр» прямо запрещает Заказчику (ООО «ДиСиАй Проджектс») отправку любых сообщений, нарушающих требования законодательства, в том числе без предварительного согласия абонента, поэтому общество не преследует цель и не допускает возможности распространения ненадлежащей рекламы, т. е. не имеет и не может иметь умысла на совершение административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с п. 6.5. Договора ответственность за содержание Сообщений и присваиваемое имя отправителя несет Заказчик. Общество обеспечивает доступ к сервису SMSC.RU и обязано передавать сообщения в их неизменном содержании и объеме, в связи с этим ответственность за включение в сообщения сведений и данных, противоречащих действующему законодательству, возлагается на Заказчика (ООО «ДиСиАй Проджектс»).

ООО «ДиСиАй Проджектс» самостоятельно осуществил отправку указанного смс-сообщения (в том числе набор текста и ввод номера абонента, определение места и времени отправки) через выделенный доступ к технической платформе сервиса.

Также Обществом представлено согласие абонента - владельца номера телефона «...», данное ООО «Гутлид», и письменные пояснения ООО «Гутлид», согласно которым заявитель – абонент номера телефона «...» при регистрации на сайте <https://zaimsrochno.ru> заполнил анкету о получении потребительского займа, содержащую согласие на получение информационных и иных сообщений от ООО «Гутлид».

30.01.2019г. ООО «ДиСиАй Проджектс» представлены пояснения и документы, согласно которым ООО «ДиСиАй Проджектс» не занимается самостоятельным проведением рекламных смс-рассылок абонентам операторов сотовой сети. Общество предоставляет программные и аппаратные средства своим партнерам, которые занимаются заключением договоров с конечными заказчиками смс-рассылок.

Рассматриваемое сообщение было направлено из учетной записи t8«...» партнера ООО «ДиСиАй Проджектс» - ООО «Медиа контекст», на основании договора № 2070701-7-П-dci от 01.07.2017г.

28.02.2019г. ООО «Медиа контекст» представлены пояснения и документы (вх. № 1784), согласно которым, учетная запись «...» с которой было направлено рассматриваемое смс-сообщение, закреплена за ООО «Телепорт-Медиа», на основании Договора № 10492-см18-7169 от 16.01.2018г.

ООО «Медиа контекст» не является отправителем смс-сообщений, а только обеспечивает доступ к программному приложению для отправки сообщений, являясь при этом лишь техническим каналом для передачи Заказчиком смс-сообщений своим клиентам.

Кроме того, ООО «Медиа контекст» также представлена копия письма ООО «Гутлид», согласно которому заявитель – абонент номера телефона «...» при регистрации на сайте <https://zaimsrochno.ru> заполнил анкету о получении потребительского займа, содержащую согласие на получение информационных и иных сообщений от ООО «Гутлид», а также копия данной анкеты – согласия.

Новосибирское УФАС России в Определениях об отложении дела (от 12.12.18, 15.01.19, 18.02.19, 18.03.19) неоднократно запрашивало у заявителя – абонента номера телефона «...» письменные пояснения по факту выдачи 16.03.2018г. согласия на получение рассматриваемого смс-сообщения ООО «Гутлид». Ответ на данные Определения заявителем не представлен.

Таким образом материалами дела подтверждается факт, что рассматриваемое смс-сообщение направлялось заявителю - абоненту номера телефона +«...» с предварительного согласия, что не противоречит требованиям ст.18 Закона «О рекламе».

Исходя из изложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России не усматривает в действиях ООО «Гутлид», ООО «СМС-центр», ООО «ДиСиАй Проджектс», ООО «Медиа контекст», ООО «Телепорт-Медиа» признаков нарушения ч.1 ст. 18 Закона «О рекламе», поскольку рассматриваемое смс-сообщение было направлено заявителю с предварительного согласия.

Руководствуясь абзацем «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 69/18 прекратить.

Изготовлено в полном объеме «06» мая 2019 г